

# Изменение законодательства и государственной политики в отношении правового регулирования института несостоятельности (банкротства) в Республике Казахстан

**И.У. Жанайдаров**, партнер «Саят Жолши и Партнеры», доктор юридических наук, профессор

В советский период законодательство о банкротстве в Казахстане было минимальным по объему в связи с тем, что оно практически не использовалось: почти все предприятия были государственные и государство, как правило, само погашало их долги. Вне государственного сектора действовали колхозы, многочисленные кооперативы (за исключением конца 80-х гг., когда появилось достаточно много кооперативов) и общественные организации, в отношении которых, по нашим данным, также не применялась процедура банкротства.

Объективная необходимость в появлении реально действующей процедуры банкротства возникла в Казахстане с начала 90-х гг. в связи с приватизацией предприятий и появлением значительного сектора частной собственности. В 1992 г. был принят первый в Казахстане закон о банкротстве (Закон Республики Казахстан от 14 января 1992 г. № 1124-ХІІ «О банкротстве»; утратил силу в соответствии с Указом Президента Республики Казахстан от 7 апреля 1995 г. № 2175). С этого момента законодательство о банкротстве постоянно совершенствуется.

На сегодняшний день механизм банкротства, действующий в Казахстане, не устраивает ни государство, ни предпринимателей. Предпринимателей не устраивает то, что процедура банкротства непрозрачна, что она долго длится и что ее результат достаточно непредсказуем, если только не вступить в противозаконный сговор с управляющим, который

для должника означает вывод активов «за баланс», а для кредиторов — получение своего долга вне очереди.

И действительно, управляющий, к сожалению, имеет возможность совершать незаконные операции и выводить активы «за баланс», уводя имущество от кредиторов либо меняя

очередность по договоренности с кем-либо из кредиторов. Проконтролировать деятельность управляющих на сегодняшний

день очень трудно, а системно вообще вряд ли возможно, поэтому предприниматели не считают существующую сегодня систему банкротства эффективной.

Косвенным подтверждением того, что частные предприниматели — кредиторы нередко не очень заинтересованы в возбуждении процедуры банкротства, является то, что, по статистике, 90 % процедур банкротства были инициированы налоговыми органами без согласования с остальными кредиторами. Особенно часто бывают с этим не согласны крупные кредиторы, так как налоговые органы погружают в «пучину» банкротства даже достаточно эффективные предприятия, которые можно было бы вывести из состояния неплатежеспособности, но которые в итоге были проведены через процедуру банкротства с незначительным удовлетворением требований кредиторов.

Международная практика и отечественный опыт в условиях кризиса показывают, что залоговые кредиторы и крупные незалоговые кредиторы заинтересованы не в банкротстве предприятия, а в том, чтобы компания обслуживала

На сегодняшний день механизм банкротства, действующий в Казахстане, не устраивает ни государство, ни предпринимателей.



свой долг, вышла из кризиса и действовала уже как здоровое предприятие.

Однако и существующая система «оздоровления» предприятия через реабилитацию не устраивает предпринимателей. Процедура реабилитации зачастую воспринимается предпринимателем как медленная смерть предприятия. Нередко по результатам реабилитации мы получаем не оздоровленное предприятие, а компанию-банкрота. При этом стоимость имущества, которое попадает в конкурсную массу, особенно в период кризиса, не возрастает, а наоборот, уменьшается, практически обесценивается.

Результатом банкротства теоретически может быть экономическое восстановление предприятия или его ликвидация. В Казахстане в результате банкротства в основном предприятия ликвидируют и списывают его долги. С 2002 по 2009 г. процедуру оздоровления прошли только 134 предприятия, и лишь для 65 из них она закончилась удачно. Государство такое положение вещей в целом не устраивает. С точки зрения государства, повышение финансово-экономической устойчивости предприятий формирует сильную экономику, поэтому государство заинтересовано в том, чтобы система банкротства работала эффективно в целях восстановления предприятий и экономики в целом. Кроме того, для государства первостепенное значение имеет сохранение рабочих мест.

Важным показателем действенности системы банкротства является реализация механизма удовлетворения требований кредиторов. В первую очередь удовлетворяются требования по уплате удержанных из заработной платы и (или) иного дохода алиментов, а также требования граждан, перед которыми ликвидируемое предприятие несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей.

Во вторую очередь производятся расчеты по оплате труда и выплате компенсаций лицам, работавшим по трудовому договору, задолженностям по социальным отчислениям в Государственный фонд социального страхования, по уплате удержанных из заработной платы обязательных пенсионных взносов, а также вознаграждений по авторским договорам (п. 2 и 3 ст. 75 Закона Республики Казахстан от 21 января 1997 г. № 67-І «О банкротстве»; далее — Закон о банкротстве). Это так называемая «социальная» очередь.

Если говорить о степени удовлетворения требований кредиторов «социальной» очереди, то это где-то около 70 %. В отношении залоговых кредиторов удовлетворение требований составляет чуть больше 50 %. Что касается долга по налогам и другим обязательным

### «КазМунайГаз» завершил строительство терминала для сжиженного нефтяного газа в порту Мидиа

НК «КазМунайГаз» завершила строительство терминала для сжиженного нефтяного газа в порту Мидиа общей стоимостью около \$3,8 млн, сообщила пресс-служба компании.

«Терминал является частью стратегии Rompetrol Group, нацеленной на увеличение экспортной и импортной мощности платформы «Петромидиа». Новые инвестиции должны обеспечить сокращение более чем на 20 % расходов, связанных с импортом и экспортом сжиженного нефтяного газа, а также сроков поставок грузов и, следовательно, количества необходимых для этого операций», — цитирует пресс-служба генерального менеджера Rompetrol Rafinare (подразделение Rompetrol Group) Армана Каирденова.

НК КМГ владеет контрольным пакетом Rompetrol Group.

Терминал по перевалке нефти и сжиженного газа на причале 9 порта Мидиа принадлежит Rompetrol Rafinare и обладает максимальной пропускной способностью около 3 тыс. тонн с прямым подключением к двум хранилищам сжиженного нефтяного газа НПЗ (около 3 600 куб. метров).

В результате модернизации причала мощность по перевалке готовой продукции была увеличена на 350 % (с 90 тыс. тонн в месяц до 310 тыс. тонн в месяц), созданы условия для швартовки морских судов дедвейтом 10 тыс. тонн и наливных барж дедвейтом 2 тыс. тонн.

А. Каирденов сообщил, что терминалом будет управлять «Морской терминал Мидиа», что «будет способствовать осуществлению задач Rompetrol Group по развитию сети снабжения сжиженным нефтяным газом как для бытовых целей, так и для использования транспортных средств в Румынии и Республике Молдова».

Работы в рамках строительства терминала проводились в течение 14 месяцев компанией Rominserv — генеральным подрядчиком Rompetrol Group, которая также в сентябре — ноябре координировала общие работы по техническому обслуживанию Rompetrol Rafinare и Rompetrol Petrochemicals.

За девять месяцев 2010 г. Rompetrol Rafinare осуществила экспорт сжиженного нефтяного газа через дочернюю компанию Rompetrol Gas на общую сумму \$39,3 млн, что практически в два раза больше в сравнении с аналогичным периодом 2009 г. За январь — сентябрь 2010 г. общая стоимость экспорта сжиженного нефтяного газа Rompetrol Rafinare вместе с Rompetrol Petrochemicals и Rompetrol Gas составила более \$774 млн, тем самым увеличившись на 10 % по сравнению с аналогичным периодом 2009 г.

На данный момент Rompetrol Gas имеет три станции розлива в городах Нэводари, Арад и Бакэу (с мощностью розлива 60 тыс. тонн сжиженного нефтяного газа в год и емкостью хранения 3 500 куб. метров), более 260 станций и более 6 тыс. точек продажи баллонов.



платежам в бюджет, то налоговые органы получают всего 1 % от требуемой суммы. Кредиторы пятой очереди, это уже конкурсные кредиторы, тоже получают удовлетворение требований в размере менее 1 %. Это говорит о том, что система банкротства работает недостаточно эффективно.

Организация Doing Business составляет рейтинг стран мира с учетом условий ведения бизнеса и закрытия предприятий. По существующим условиям закрытия предприятий Казахстан находится на 54 месте. Doing Business оценивает простоту и эффективность закрытия предприятия по трем критериям: первый критерий — это коэффициент удовлетворения требований кредиторов; второй критерий — это административные расходы, затраты, которые несет управляющий в процессе управления имуществом должника; третий — длительность конкурсного производства.

На перестройку системы банкротства государство отвело два года. Финансирование реформы осуществляется из бюджета, а также из средств Всемирного банка и USAID. Поддерживаются тесные контакты с Министерством экономического развития Российской Федерации, изучается мировой опыт, проводятся «круглые столы» с участием представителей предприятий, прошедших процедуру банкротства, для выявления и преодоления проблем в законодательстве и правоприменительной практике. Государство на сегодняшний день проводит курс, направленный на обеспечение прозрачности деятельности управляющих, реабилитацию предприятий, ускорение и упрощение процедуры банкротства.

В результате встреч представителей Комитета по работе с несостоятельными должниками Министерства финансов Республики Казахстан (далее — комитет) с участниками процедур банкротства поступили предложения по совершенствованию законодательства. Мы предлагаем вашему вниманию наиболее значимые и не отвергнутые комитетом предложения, которые в ближайшем будущем могут быть реализованы в казахстанском законодательстве. Данные предложения были внесены разными участниками процесса банкротства, что дает представление о разновекторности интересов.

Среди предложений предприятий-должников можно выделить два основных. Первое — это разрешить первому руководителю предприятия-должника выполнять функции управ-

ляющего, так как в этом случае все его действия были бы направлены на восстановление предприятия. Государство готово поддержать эту идею, но с условием, что действия первого руководителя предприятия-должника будут контролироваться кредиторами.

Второе предложение дополняет первое и сводится к следующему: если все же управляющим будет назначен не первый руководитель предприятия-должника, необходимо создать условия и возможности для контроля со стороны должника за действиями управляющего.

В числе предложений кредиторов хотелось бы упомянуть облегчение получения кредитов предприятиями, которые находятся в стадии

реабилитации. При условии страхования банками рисков невозврата кредитов, при наличии реальной возможности вос-

Банки считают, что необходимо проводить более тщательный анализ финансового состояния должника до введения его в процедуру реабилитации и не разрешать реабилитацию тех предприятий, у которых существует значительная разница между активами и размером обязательств.

становить платежеспособность должника и при наличии у должника активов и заключенных контрактов такие займы могли бы иметь смысл. Теоретически банкам должно быть выгодно ведение несостоятельного должника, так как в случае восстановления платежеспособности должника можно получить прибыль от предоставления займов.

Для отдельных должников процедура реабилитации — это способ прекращения начисления неустойки (пени, штрафов) по всем видам задолженности, процентов по полученным кредитам, а также возможность продажи во время реабилитации якобы непрофильных активов.

В процессе реабилитации в суд представляется финансовая отчетность предприятия за три последних года. Понятно, что при этом может быть представлена мнимая финансовая отчетность с завышенными показателями, в которых долг перед кредиторами может быть существенно занижен, однако мнимый финансовый отчет, а также собственный план реабилитации, который составляется должником, естественно, вызовет сомнения у банка-кредитора.

Банки считают, что необходимо проводить более тщательный анализ финансового состояния должника до введения его в процедуру реабилитации и не разрешать реабилитацию тех предприятий, у которых существует значительная разница между активами и размером обязательств. Для «отфильтровывания» в целях проведения процедуры реабилитации только жизнеспособных предприятий, по их мнению, необходимо установить особые экономические критерии, которым должны соответство-



вать претенденты на реабилитацию, а экономически «безнадежные» предприятия лучше сразу банкротить.

Свой взгляд на изменения системы банкротства изложили конкурсные и реабилитационные управляющие, а также администраторы внешнего наблюдения (далее все вместе — управляющие). Действующий Закон о банкротстве сегодня определяет сроки проведения процедуры банкротства: для конкурсного управляющего это не более девяти месяцев, для внешнего наблюдения — не больше одного года, для процедуры реабилитации — три года. Соблюдение срока проведения процедуры банкротства является одним из критериев хорошей работы антикризисных управляющих.

Однако на практике конкурсным управляющим этих сроков, как правило, не хватает. Например, был случай, когда конкурсный управляющий подал иск о привлечении учредителей к гражданской ответственности, который судом был удовлетворен, но конкурсный управляющий из-за волокиты судебных исполнителей и ограниченного срока конкурсного производства не смог исполнить решение суда и произвести погашение долга.

Поэтому представители управляющих предлагают предусмотреть в законе продление срока проведения процедуры банкротства в связи с возбуждением исполнительного производства до полного исполнения решения суда. Это правило должно действовать только в тех случаях, когда действительно есть решение суда и когда можно реализовать то или иное имущество и удовлетворить требования кредиторов.

Еще одна проблема связана с полномочиями администратора внешнего наблюдения. Как показывает практика, усеченные полномочия антикризисного управляющего не позволяют ему применять действенные меры.

По мнению управляющих, администратор внешнего наблюдения должен иметь такие же полномочия, как и конкурсный управляющий, а руководитель предприятия на время внешней процедуры наблюдения, соответственно, должен быть отстранен от руководства предприятием.

Интересной и, на наш взгляд, не лишеной смысла является идея о том, что если предприятие не платит своим кредиторам шесть и более месяцев, то обязательно должно вводиться внешнее наблюдение.

К традиционным можно отнести предложения управляющих о расширении прав санатора при санации, о введении специальных стажировок для администраторов внешнего наблюдения, о создании комиссии по подтверждению квалификации и подготовке анти-

Компания присутствует в Республике Молдова, где управляет сетью автоматических распределительных пунктов сжиженного нефтяного газа, точками продажи баллонов, станцией розлива, а также емкостями хранения в городе Унгень (для импорта с Запада) и городе Тирнова (для импорта с Востока).

Rompetrol Refining владеет Rompetrol Rafinare S.A. (НПЗ «Петромидиа» и НПЗ «Bera»), Rompetrol Petrochemicals, Rom Oil, Rompetrol Downstream, а также Rompetrol Logistics и ее дочерней компанией Rompetrol Gas.

«Новости-Казахстан». 10.12.2010

### **Создано казахстанско-китайское ТОО для строительства газопровода Бейнеу – Шымкент**

АО «КазТрансГаз» и китайская компания «Trans-Asia Gas Pipeline Co Ltd» подписали учредительный договор о создании товарищества с ограниченной ответственностью «Газопровод Бейнеу – Шымкент», сообщает пресс-служба «КазТрансГаза».

Основной целью реализации проекта является обеспечение энергетической безопасности и повышение надежности газообеспечения южных регионов республики посредством поставок казахстанского газа с месторождений западных областей.

Финансирование проекта будет происходить за счет уставного капитала в размере \$1 млрд, сформированного на равнодолевой основе за счет вкладов по \$500 млн с казахстанской и китайской стороны и заемного финансирования в размере до \$3 млрд. Формирование казахстанской части уставного капитала ТОО будет осуществляться из республиканского бюджета.

Протяженность газопровода составит 1475 км, маршрут будет пролегать по территории Мангистауской, Актюбинской, Кызылординской и Южно-Казахстанской областей. Для обеспечения Жамбылской и Алматинской областей газопровод будет подключен к существующим газопроводам Бухарский газоносный регион – Ташкент – Бишкек – Алматы и к первому участку газопровода Казахстан – Китай.

Строительство газопровода предполагается осуществить в два этапа: первый этап (2011–2012 гг.) – строительство линейной части участка Бозой – Шымкент (1164 км) и компрессорной станции в районе поселка Бозой (Актюбинская область); на втором этапе (ориентировочно в 2014–2015 гг.) будет построена линейная часть участка Бейнеу – Бозой (311 км) и компрессорная станция в районе села Караозек (Кызылординская область).

Проект Бейнеу – Бозой – Шымкент предполагает строительство 26 отводов, через которые газ будет поступать в населенные пункты, расположенные вдоль трассы газопровода. В период строительства будут задействовано 3,5 тыс. специалистов различного профиля, после ввода в эксплуатацию первого этапа (в 2013 г.) будет создано около 500 постоянных рабочих мест.





кризисных управляющих и об отнесении управляющих в зависимости от квалификации к определенной категории.

Отдельно следует отметить, что управляющие считают свою заработную плату недостаточной. По Закону о банкротстве (ст. 41-6, 49 и 69) она не должна превышать пятидесяти месячных расчетных показателей. Управляющие же предлагают сделать эту планку не предельной, а минимальной.

Приняв к рассмотрению озвученные идеи, государство в лице комитета предложило свой набор предполагаемых изменений в законодательство, который, систематизировав, можно свести к следующему.

Во-первых, предлагается создание новой информационной системы по банкротству с возможностью доступа к ней всех заинтересованных лиц. Это потребует как минимум создания собственного сайта комитета. При этом, например, в случае проведения электронных торгов по продаже имущества должника любой желающий сможет зайти в эту информационную систему и получить информацию по совершенным сделкам.

Во-вторых, предполагается передать часть функций государства в сфере банкротства саморегулируемым организациям управляющих.

В третьих, необходимо ввести упрощенную процедуру реабилитации, при которой основным контролером будет общее собрание кредиторов, принимающее график погашения долгов.

Отдельный блок составили предложения по изменению законодательства, направленные на повышение роли кредиторов в процедуре банкротства.

Например, кредитор должен иметь возможность установить право залоговых кредиторов реализовать предмет залога в случае непогашения долга и невыполнения плана реабилитации, обязать администратора внешнего наблюдения разработать план реабилитации и вынести его на рассмотрение кредиторов, а также принять дополнительные реабилитационные меры, такие как увеличение уставного капитала за счет вноса участников, выпуск дополнительных акций с преимущественным правом покупки именно кредиторами, частичное списание задолженности.

В рамках процедуры конкурсного производства предлагается предоставить возможность заключения мирового соглашения, чтобы должник мог погасить всю кредитор-

скую задолженность и отменить решение суда.

В свою очередь, мы полагаем, что мировое соглашение имеет смысл на всех стадиях банкротства и реабилитации и, конечно же, не должно быть связано с погашением всей задолженности. Суть такого мирового соглашения, по-нашему мнению, состоит в новации обязательства, когда кредиторы отказываются от прежнего объема своих требований, чтобы достичь какой-то цели или соразмерного встречного удовлетворения.

Помимо прочего, ожидается дальнейшее усиление ответственности лиц за доведение до банкротства, включая ответственность за непредставление финансовой документации или ее искажение.

Государство пытается «разгрузить» суды и должников в тех случаях, когда нет необ-

ходимости в сложных процедурах банкротства. Так, полномочия по ликвидации должников, не имеющих имущества,

передаются официальным ликвидаторам. Интересной является идея законодательного закрепления возможности на базе несостоятельного должника создать акционерное общество, акции которого будут включены в конкурсную массу. Не исключается комитетом и возможность пересмотра очередности удовлетворения требований кредиторов.

Важным новшеством является рассмотрение возможности введения материальной ответственности конкурсных управляющих при условии страхования их ответственности.

В отношении процедуры внешнего наблюдения предлагается саму процедуру наблюдения вести в рамках дела о банкротстве. Это необходимо для того, чтобы после соответствующего анализа были приняты конкретные меры: либо реабилитация, либо банкротство, либо мировое соглашение. При этом можно предусмотреть, чтобы собрание кредиторов по окончании процедуры само принимало решение о дальнейшей судьбе должника.

Законодательство о банкротстве в Казахстане является довольно сложным, его понимание и применение требует соответствующих юридических знаний и квалификации, поэтому вне зависимости от того являетесь ли вы должником или кредитором, желательно обратиться за помощью в специализирующуюся на этих вопросах юридическую фирму. Момент обращения — при первых признаках несостоятельности.

Интересной является идея законодательного закрепления возможности на базе несостоятельного должника создать акционерное общество, акции которого будут включены в конкурсную массу.



При банкротстве управление имуществом банкрота переходит к управляющему, в том числе управление банковскими счетами. В этот период директор не может нанять юристов для помощи предприятию, поэтому специалистов из юридической фирмы надо приглашать, когда появляются самые первые признаки банкротства, а именно неплатежи контрагентам и задолженности по выплатам в бюджет и по заработной плате. То же самое относится и к кредитору, поскольку если с директором еще можно договориться о зачете, новации обязательства, заключить мировое соглашение и так далее, то управляющий не имеет на это права по закону с отдельным кредитором.

Смысл обращения в юридическую фирму состоит в том, чтобы получить юридически значимую информацию о происходящем, о рисках и о том, что произойдет в ближайшем будущем при банкротстве.

Другим немаловажным доводом в пользу обращения в юридическую фирму является задача избежания или минимизации материальных потерь, которая обычно ставится перед фирмой.

Для кредитора обращение в юридическую фирму будет означать следующее: возможность получения долга до момента, когда имущество должника попадет в конкурсную массу; возможность получения долга вне очереди, предусмотренных Законом о банкротстве; возможность своевременной подготовки претензий к должнику и избежание утраты возможности подачи иска против конкурсного управляющего.

Для должника обращение в юридическую фирму означает возможность квалифицированно оформить и пройти процедуру оздоровления, а не ликвидации или возможность отложить начало процедуры банкротства до улучшения экономического состояния предприятия. ❀

Проект Бейнеу – Бозой – Шымкент реализуется в соответствии с соглашением о сотрудничестве в строительстве и эксплуатации газопровода Казахстан – Китай, заключенным между правительствами Казахстана и КНР 18 августа 2007 г. (с изменениями и дополнениями от 14 октября 2009 г.).

«Новости-Казахстан». 20.12.2010

## Электроэнергетика

### Объем потребления электроэнергии в Казахстане в 2011 г. возрастет до 86,9 млрд кВт·ч

Объем потребления электроэнергии в Казахстане в 2011 г. ожидается на уровне 86,9 млрд кВт·ч, выработки – 86,4 млрд кВт·ч, сообщила пресс-служба АО «KEGOC».

«Ожидаемые годовые величины потребления и выработки по ЕЭС Казахстана составляют в 2010 г.: потребление – 83,7 млрд кВт·ч, выработка – 82,4 млрд кВт·ч; в 2011 г.: потребление – 86,9 млрд кВт·ч, выработка – 86,4 млрд кВт·ч», – говорится в сообщении.

Согласно прогнозам KEGOC в осеннее-зимний период 2010–2011 гг. максимальное потребление в Единой энергетической системе Казахстана ожидается на уровне 13 тыс. МВт, максимальная генерация – 12 655 МВт. Предыдущий максимум потребления был зафиксирован 10 февраля 2010 г. на уровне 12 442 МВт.

«Новости-Казахстан». 22.12.2010

### KEGOC получил заем Всемирного банка в размере \$78 млн

Международный банк реконструкции и развития (Всемирный банк) под гарантию Правительства Республики Казахстан предоставил АО «Казахстанская компания по управлению электрическими сетями «KEGOC» заем в размере \$78 млн для реализации проекта «Строительство подстанции Алма с присоединением к НЭС Казахстана линиями напряжением 500, 220 кВ», сообщает пресс-служба компании.

Соответствующие соглашения были подписаны 25 декабря в городе Астана между Министерством финансов Республики Казахстан, Международным банком реконструкции и развития и АО «KEGOC».

Заключение кредитного соглашения продолжает партнерские отношения и успешный опыт совместной деятельности по развитию электроэнергетической инфраструктуры Казахстана.